

Заявитель:

<...>

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «АйЭс Телеком»

121471, г.Москва, ул.Рябиновая, д.26, стр.1, пом.1, ком.4

info@istelecom.msk.ru

hh@istelecom.msk.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 045/05/18-33/2020

О НАРУШЕНИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

Резолютивная часть решения оглашена 25 декабря 2020 года город Курган

Решение в полном объеме изготовлено 29 декабря 2020 года город Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – <...> – руководитель Курганского УФАС России;

Члены Комиссии:

<...>– заместитель начальника отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

<...>– старший государственный инспектор отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России,

рассмотрев дело № 045/05/18-33/2020 по факту получения нежелательных SMS-сообщений рекламного характера с «буквенного» номера с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие – <...>,

в отсутствие – представителя ООО «Ай-Эс Телеком»,

УСТАНОВИЛА:

26.06.2020 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по

Курганской области (далее - Курганское УФАС России) поступило заявление <...> (далее - Заявитель) (вх. №3062) с жалобой на получение нежелательного SMS-сообщения с «буквенного» номера рекламного характера без предварительного согласия абонента.

Заявитель сообщил, что 24.06.2020 года получил на свой абонентский номер <...> нежелательное SMS-сообщение с «буквенного» номера следующего содержания: «Ваш шанс на два миллиона призов! Участвуйте с 25 июня: mos.ru/m/bjru4m Ваш «Активный гражданин».

Заявитель согласия на получение указанной рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено следующее.

Согласно информации и детализации SMS-сообщений, представленных ПАО «ВымпелКом» на запрос информации в Курганское УФАС России (вх.3466 от 17.07.2020 года и 3764 от 06.08.2020года) установлено, что на абонентский номер заявителя <...> поступило входящее SMS-сообщение 24.06.2020г. в 13:52:11 с «буквенного» номера, принадлежащего ООО «АйЭс Телеком» на основании договора об оказании услуг «Билайн» №715411367 (ИНН 9701006310, ОГРН 1157746769421, юр.адрес: 121471, г.Москва, ул.Рябиновая, д.26, стр.1, пом.1, ком.4).

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела №045/05/18-33/2020 от 27.08.2020 г. по признакам нарушения законодательства о рекламе.

14.09.2020 года в Курганское УФАС России поступил ответ от ООО «АйЭс Телеком» (вх. №4186), где Общество сообщает следующее.

Действия ООО «АйЭс Телеком» по осуществлению SMS-рассылки пользователям совершены в целях исполнения государственных контрактов между ООО «АйЭс Телеком» и Департаментом информационных технологий города Москвы.

Между ООО «АйЭс Телеком» и Департаментом информационных технологий города Москвы заключен государственный контракт №ГК 6401/20-3505 от 25.06.2020г. «На оказание информационных услуг пользователям-участникам Общероссийского голосования по вопросу одобрения изменений в Конституцию РФ в формате дистанционного электронного голосования посредством SMS-сообщений с использованием сервисов Единой мобильной платформы города Москвы» и Государственный контракт от 31.01.2020г. №ГК 6401/20-3409 «На оказание услуг по предоставлению коммуникационных возможностей для социально значимых сервисов Единой мобильной платформы города Москвы в 2020 году», номер <...> используется для оказания услуг по указанным государственным контрактам.

По информации, полученной ООО «АйЭс Телеком» от Департамента информационных технологий города Москвы (государственный заказчик по государственному контракту от 25.06.2020г. №ГК 6401/20-3505), номер телефона -

<...>, принадлежащий заявителю – <...>, был зарегистрирован 10.06.2020г. в качестве участника электронного голосования по поправкам в Конституцию РФ, проходившего с 25.06.2020г. по 01.07.2020г.

Зарегистрировавшись на дистанционное голосование, пользователь дает согласие на рассылку информационных материалов: п. 3.3. пользовательского соглашения mos.ru подразумевает безусловное согласие пользователя на получение сообщений посредством направления SMS от Портала - mos.ru. Действующая редакция Соглашения находится на интернет странице по адресу: <https://www.mos.ru/legal/rules/>. В соответствии с требованиями Закона «О рекламе» спамом признается SMS- рассылка без согласия абонента. Таким образом, ООО «АйЭс Телеком» считает, что нарушений законодательства при направлении в адрес пользователя SMS-сообщений об участии в программе «Миллион призов» от Портала - mos.ru не имеется.

ООО «АйЭс Телеком» сообщает, что по вопросам электронного голосования по поправкам в Конституцию РФ, а также по вопросам получения и/или отказа от получения рассылки от Портала Мэра Москвы - mos.ru, пользователь может обратиться в службу поддержки Портала Мэра Москвы по адресу: <https://www.mos.ru/legal/rules/>.

Поскольку ООО «АйЭс Телеком» является Исполнителем, а Заказчиком услуг по SMS-рассылке является Департамент информационных технологий города Москвы, подробная информация по произведенной SMS-рассылке, информация о регистрации пользователя <...> на портале mos.ru, его согласие на получение рассылки и иная конфиденциальная информация находится у Департамента информационных технологий г.Москвы по адресу: 105064, г.Москва, Яковоапостольский пер., д.12, стр.1, e-mail: dit@mos.ru.

На запрос Курганского УФАС России №04-02/4082-15 от 04.12.2020 г. Департамент информационных технологий города Москвы (далее – Департамент) в письменных пояснениях (вх. №5606 от 21.12.2020 г.) сообщило, что Департамент является функциональным органом исполнительной власти города Москвы и в соответствии с пунктом 1 Положения о Департаменте информационных технологий города Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 05.04.2011 № 105-ПП, осуществляет функции по разработке и реализации государственной политики в сфере информационных технологий, телекоммуникаций, связи, межотраслевой координации в области информатизации органов исполнительной власти города Москвы, функции государственного заказчика и главного распорядителя бюджетных средств на размещение государственных заказов на оказание информационных и телекоммуникационных услуг в части, относящейся к функционированию информационных систем города Москвы, а также телекоммуникационных услуг общегородского назначения и предоставления доступа к информационно-коммуникационной сети Интернет.

В целях повышения качества предоставления гражданам и организациям государственных, муниципальных и иных услуг, в том числе информационных, информирования о деятельности федеральных органов государственной власти, органов государственной власти города Москвы и подведомственных им организаций, а также иных организаций с использованием информационно-телекоммуникационных технологий, в городе Москве функционирует государственная информационная система «Единая мобильная платформа

города Москвы» (далее - ГИС ЕМП). ГИС ЕМП обеспечивает интеграцию с иными государственными информационными системами и ресурсами, в том числе федеральными. В соответствии с пунктом 3.1.1 постановления Правительства Москвы от 15.05.2012 № 196-ПП «О создании государственной информационной системы «Единая мобильная платформа города Москвы» департамент является оператором ГИС ЕМП.

С использованием ГИС ЕМП обеспечивается взаимодействие граждан с информационными системами города посредством мобильных устройств с применением неголосовых коммуникаций, в том числе SMS-сообщений и/или USSD-сообщений.

Обеспечение взаимодействия органов государственной власти, организаций и граждан посредством мобильных устройств, в том числе направление гражданам и организациям информации о результатах предоставления государственных, муниципальных и иных услуг, а также информации о деятельности органов государственной власти, организаций является одной из функций ГИС ЕМП (пункт 2.2.3 Положения о ГИС ЕМП).

При регистрации в Едином личном кабинете Портала государственных и муниципальных услуг (функций) города Москвы (далее - Портал), нажимая на кнопку «Зарегистрироваться», гражданин соглашается с условиями Соглашения о пользовании информационными системами и ресурсами города Москвы (далее - пользовательское соглашение). Действующая редакция пользовательского соглашения размещена в информационно-коммуникационной сети Интернет по адресу: <https://www.mos.ru/legal/rules/>.

Указанный в обращении гражданин с использованием номера мобильного телефона: <...> осуществил регистрацию на Портале 03.11.2015 в 18:28:45. В порядке, предусмотренном постановлением Центральной избирательной комиссии Российской Федерации от 04.06.2020 №251/1850-7 «О Порядке дистанционного электронного голосования при проведении общероссийского голосования по вопросу одобрения изменений в Конституцию Российской Федерации», заявка на включение в список участников электронного голосования по вопросу одобрения изменений в Конституцию Российской Федерации осуществлена гражданином с использованием Портала 10.06.2020 в 22:00:57.

В период с 25.06.2020 по 31.12.2020 Правительством Москвы и Московской торгово-промышленной палатой реализуется программа «Миллион призов» (далее - Программа). Правила проведения Программы утверждены Департаментом территориальных органов исполнительной власти города Москвы и размещены в информационно-коммуникационной сети Интернет на официальном сайте Программы по адресу: <https://ag-vmeste.ru/>.

В соответствии с пунктом 3.1.1 Порядка проведения в городе Москве программы субсидирования потребительского спроса «Миллион призов», утвержденного Департаментом территориальных органов исполнительной власти города Москвы и размещенного в информационно-коммуникационной сети Интернет на официальном сайте Программы по адресу: <https://ag-vmeste.ru/> (далее - Порядок), гражданину было направлено информационное сообщение об участии в программе «Миллион призов».

Ввиду отсутствия отказа гражданина от участия в Программе, предусмотренного пунктом 3.1.2 Порядка, гражданину был присвоен уникальный код Участника, после чего осуществлялось информирование о мероприятиях Программы в установленном порядке.

Указанные действия гражданина по смыслу статей 435 и 438 Гражданского кодекса Российской Федерации являются принятием (акцептом) оферты, что влечет возникновение у пользователя обязанности соблюдать условия пользовательского соглашения, к которому он присоединился.

Пунктом 3.3 пользовательского соглашения предусмотрено в том числе, что использование сервиса, информационной системы города Москвы означает согласие пользователя на получение информации о деятельности органов государственной власти города Москвы и подведомственных им организаций, иных организаций посредством применения неголосовых коммуникаций (путем рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи коротких текстовых SMS-сообщений, рассылки USSD-сообщений и др.), посредством направления сведений по информационно-телекоммуникационной сети Интернет на предоставленный пользователем номер телефона и (или) адрес электронной почты.

Пунктом 4 части 2 статьи 2 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) предусмотрено, что Закон о рекламе не распространяется на сообщения органов государственной власти, иных государственных органов, сообщения органов местного самоуправления, сообщения муниципальных органов, которые не входят в структуру органов местного самоуправления, если такие сообщения не содержат сведений рекламного характера и не являются социальной рекламой.

Пунктом 1.4 Порядка установлено, что мероприятия Программы не являются лотереей, не основаны на риске, не являются рекламой, участие в мероприятиях Программы осуществляется на безвозмездной и добровольной основе.

Таким образом, сообщения, полученные гражданином на абонентский номер телефона: <...>, не являлись рекламными, положения рекламного законодательства Российской Федерации не нарушены.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама - это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания, к которым направлена реклама. В силу указанных норм Закона о рекламе указанная выше информация, направленная посредством SMS-сообщения, соответствует понятию рекламы, закрепленному в действующем законодательстве, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услугам по перевозке пассажиров и способствует

продвижению обозначенных услуг на рынке.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

В материалы дела предоставлены Сведения о регистрации гражданина с абонентским номером телефона: <...> в Едином личном кабинете Портала государственных и муниципальных услуг (функций) города Москвы, в которых <...> согласился с условиями Соглашения о пользовании информационными системами и ресурсами города Москвы (пользовательское соглашение), согласно которым использование сервиса, информационной системы города Москвы означает согласие пользователя на получение информации о деятельности органов государственной власти города Москвы и подведомственных им организаций, иных организаций посредством применения неголосовых коммуникаций (путем рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи коротких текстовых SMS-сообщений, рассылки USSD-сообщений и др.), посредством направления сведений по информационно-телекоммуникационной сети Интернет на предоставленный пользователем номер телефона и (или) адрес электронной почты.

Таким образом, SMS -сообщение, доставленное с «буквенного» номера следующего содержания: «Ваш шанс на два миллиона призов! Участвуйте с 25 июня: mos.ru/m/bjru4m Ваш «Активный гражданин» 24.06.2020 г. в 13:52 с, на номер заявителя <...> (<...>) по сети подвижной радиотелефонной связи, направлено с его предварительного согласия и не содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508 (далее – Правила), производство по делу может быть прекращено в указанных в настоящей части случаях.

На основании пункта «а» части 36 Правил производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом «а» части 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № 045/05/18-33/2020 прекратить в связи с отсутствием факта нарушения законодательства о рекламе.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Исп. <...> Тел.:8/3522/463955